



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ**

**ΑΡΙΘΜΟΣ ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗΣ 301/ 2016
ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
(ΣΤ΄ ΤΜΗΜΑ)**

Συνεδρίαση της 23ης-11-2016

Σύνθεση :

Πρόεδρος: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Αντιπρόεδρος του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους.

Μέλη: Ιωάννης Διονυσόπουλος, Παρασκευάς Βαρελάς, Θεόδωρος Ψυχογιός, Γεώργιος Κανελλόπουλος, Βασιλική Τύρου, Νικόλαος Δασκαλαντωνάκης, Γαρυφαλιά Σκιάνη, Γεώργιος Ανδρέου, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγήτρια: Σοφία Αναγνώστου-Παναχράντου, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ. (γνώμη χωρίς ψήφο)

Αριθμός Ερωτήματος: Το έγγραφο με αριθμό πρωτ. Γ51/28/5.10.2016 του Διοικητή του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ (Δ/ση Διοικητικού Προσωπικού-Τμήμα Κατάστασης Προσωπικού).

Περίληψη Ερωτήματος: Εάν, η υποβληθείσα αίτηση παραίτησης υπαλλήλου που υπηρετεί στο ΙΚΑ-ΕΤΑΜ με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, επιφέρει τη λύση της σύμβασης εργασίας του ή κατ' εφαρμογή του άρθρου 148 του ισχύοντος Υπαλληλικού Κώδικα (Υ.Κ) η παραίτησή του θεωρείται ως μη υποβληθείσα, εκ του λόγου ότι εκκρεμεί σε βάρος του πειθαρχική δίωξη ενώπιον του πειθαρχικού συμβουλίου για παράπτωμα που μπορεί να επιφέρει την ποινή της οριστικής παύσης.

=====

Για το πιο πάνω ερώτημα, το Στ' Τμήμα του Ν.Σ.Κ, γνωμοδότησε ομόφωνα ως εξής:

ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Στο έγγραφο με αριθμό πρωτ. Γ51/28/5.10.2016 και στα συνοδευτικά στοιχεία του φακέλου, αναφέρεται το ακόλουθο ιστορικό :

1. «Ο υπάλληλος Π.Λ υπέβαλε στην Υπηρεσία μας την αίτηση παραίτησης με αρ.πρωτ.9749/3-10-2016 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 48 του ν. 993/1979 (άρθρο 54 του ΠΔ 410/1988).
- 2.Στην συνέχεια, το Τμήμα Πειθαρχικού, μας ενημέρωσε ότι ο εν λόγω υπάλληλος με το υπ.αριθμ.Γ17/18/30-8-2016 έγγραφο του Διοικητή ΙΚΑ ΕΤΑΜ παραπέμφθηκε, για τα πειθαρχικά παραπτώματα των άρθρων 106, 107 παρ.1, εδάφιο β' γ', ε',ιδ' και 109 του νόμου 3528/2007, όπως ισχύει, ενώπιον του Α' Πειθαρχικού Συμβουλίου Υπαλλήλων ΙΚΑ-ΕΤΑΜ, όπου η υπόθεση εκκρεμεί. Εν κατακλείδι και αφού εξετάσετε τα αναφερόμενα, να μας γνωρίσετε εάν, η υποβληθείσα αίτηση παραίτησης του υπαλλήλου που υπηρετεί στο ΙΚΑ-ΕΤΑΜ με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, επιφέρει τη λύση της σύμβασης εργασίας του ή κατ' εφαρμογή του άρθρου 148 του Ν.3528/07 όπως ισχύει, η παραίτησή του θεωρείται ως μη υποβληθείσα, εκ του λόγου ότι εκκρεμεί σε βάρος του πειθαρχική δίωξη που μπορεί να επισύρει την ποινή της οριστικής παύσης»
3. Στη συνέχεια, με το έγγραφο με αριθμό πρωτ .Γ51/33/25-11-2016, η ανωτέρω υπηρεσία, μας ενημέρωσε ότι « η πειθαρχική δίωξη του ανωτέρω υπαλλήλου Π.Λ. συνεχίζεται ανεξαρτήτως της καταγγελίας σύμβασης εργασίας του, και ότι εμμένουμε στο αρχικώς υποβληθέν ερώτημά μας»

ΤΟ ΝΟΜΟΘΕΤΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ ΤΗΣ ΥΠΟΘΕΣΗΣ

Οι κρίσιμες διατάξεις που αποτελούν και το νομοθετικό πλαίσιο της υπόθεσης είναι οι ακόλουθες:

4. Στο ΠΔ 410/1988 (Α' 191) «Κωδικοποίηση σε ενιαίο κείμενο των διατάξεων της κείμενης νομοθεσίας, που αφορούν το προσωπικό με σχέση εργασίας

ΓΧ



ιδιωτικού δικαίου του Δημοσίου, των ΟΤΑ, και των λοιπών ν.π.δ.δ.» ορίζεται ότι:

«Άρθρο 2 (Άρθρο 2 ν. 993/1979 - Άρθρο 251 ν. 1188/1981) Παραπομπή στον Υπαλληλικό κώδικα

Όπου στον Κώδικα αυτό αναφέρεται ο όρος «Υπαλληλικός Κώδικας», νοείται ο νόμος 1811/1951 «Περί Κώδικος Καταστάσεως των Δημοσίων Διοικητικών Υπαλλήλων», όπως αυτός ισχύει κάθε φορά

Άρθρο 45 (Άρθρο 39 ν. 993/1979- Άρθρο 290 ν. 1188/1981)-
Λοιπές πειθαρχικές διατάξεις «Κατά τα λοιπά εφαρμόζονται ανάλογα, εφόσον συμβιβάζονται με τη ρύθμιση του Κεφαλαίου αυτού, οι διατάξεις του Προεδρικού Διατάγματος 760/1976 «περί κωδικοποίησης εις ενιαίον κείμενον των ισχυουσών διατάξεων του πειθαρχικού δικαίου των υπαλλήλων του Δημοσίου και Ν.Π.Δ.Δ.», με εξαίρεση τα άρθρα αυτού 3 παρ. 1, 3 και 4, 7 παρ. 1, 12, 13, 14, 16, 17 παρ. 1, 2, και 5, 18, 20 παρ. 3, 39, 40, 43, 45 στοιχ. ε και 46 έως 48....»

Άρθρο 46

(Άρθρο 40 ν. 993/1979 -Άρθρο 291 ν. 1188/1981)

Περιπτώσεις λύσης της σύμβασης εργασίας Η σύμβαση εργασίας λύεται: α) Με θάνατο, β) Με έκπτωση, γ) Με την απόλυση, δ) Με την καταγγελία, ε) Με τη λήξη του χρόνου διάρκειάς της.

Άρθρο 54 (Άρθρο 48 ν. 993/1979 -Άρθρο 299 ν. 1188/1981)

Καταγγελία της σύμβασης εργασίας από τον απασχολούμενο.

1. Ο απασχολούμενος δικαιούται να καταγγείλει τη σύμβαση εργασίας οποτεδήποτε.

2. Η καταγγελία γίνεται με έγγραφη δήλωσή του που υποβάλλεται στην υπηρεσία

3. Ο καταγγέλλων τη σύμβαση έχει υποχρέωση να παρέχει τις υπηρεσίες του για δεκαπέντε (15) ημέρες από την υποβολή του κατά την προηγούμενη παράγραφο εγγράφου, εκτός αν η υπηρεσία ήθελε απαλλάξει αυτόν εν όλω ή εν μέρει από την υποχρέωση αυτή.

Άρθρο 89

(Άρθρο 57 παρ. 2 ν. 993/1979 - Άρθρο 323 παρ. 2 ν.1188/1981)

Εφαρμογή εργατικής νομοθεσίας

Όπου στον Κώδικα αυτό δεν ορίζεται διαφορετικά, εφαρμόζονται συμπληρωματικά οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας για τη σύμβαση εξαρτημένης εργασίας.

5. Στο νόμο ν. 3528/2007(Α' 26) «Κύρωση του Κώδικα Καταστάσεως Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων ΝΠΔΔ» και στα άρθρα 2, 147 και 148 ορίζονται τα ακόλουθα:

«Άρθρο 2

Έκταση εφαρμογής

1. Στις διατάξεις του παρόντος Κώδικα υπάγονται οι πολιτικοί διοικητικοί υπάλληλοι του κράτους και των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου.
2. Υπάλληλοι ή λειτουργοί του κράτους ή νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου, οι οποίοι, κατά συνταγματική ή νομοθετική πρόβλεψη, διέπονται από ειδικές διατάξεις, καθώς και οι υπάλληλοι των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης, υπάγονται στις διατάξεις του παρόντος για όσα θέματα δεν ρυθμίζονται από τις ειδικές γι' αυτούς διατάξεις.

Άρθρο 147

Η υπαλληλική σχέση λύεται με το θάνατο, την αποδοχή της παραίτησης, την έκπτωση και την απόλυση του υπαλλήλου.

Άρθρο 148

Παραίτηση

1. Η παραίτηση αποτελεί δικαίωμα του υπαλλήλου και υποβάλλεται εγγράφως. Αίρεση, όρος ή προθεσμία στην αίτηση παραίτησης θεωρούνται ότι δεν έχουν γραφεί.
2. Η παραίτηση θεωρείται ότι δεν έχει υποβληθεί αν κατά την υποβολή της εκκρεμεί ποινική δίωξη για πλημμέλημα από τα αναφερόμενα στην περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 8 ή για κακούργημα ή πειθαρχική δίωξη ενώπιον του υπηρεσιακού συμβουλίου για παράπτωμα που μπορεί να επισύρει την ποινή της οριστικής παύσης ή αν η ποινική ή πειθαρχική δίωξη ασκηθεί μέσα σε δύο (2) μήνες από την υποβολή της αίτησης παραίτησης και πριν την αποδοχή της. Στην περίπτωση άσκησης πειθαρχικής δίωξης μετά την υποβολή αίτησης παραίτησης, εφόσον η πειθαρχική υπόθεση δεν εκδικασθεί σε πρώτο βαθμό εντός έξι(6) μηνών, ο υπάλληλος δικαιούται να υποβάλει νέα αίτηση παραίτησης κατά τους όρους του παρόντος άρθρου.

ΓΧ



3. ... 4... 5. Η αίτηση παραίτησης γίνεται αποδεκτή με πράξη που εκδίδεται από το αρμόδιο όργανο και δημοσιεύεται σε περίληψη στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. Για τη λύση της υπαλληλικής σχέσης εκδίδεται διαπιστωτική πράξη, περίληψη της οποίας δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

6. Διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας, που ρυθμίζουν την παραίτηση του υπαλλήλου σε ειδικές περιπτώσεις, διατηρούνται σε ισχύ.

6. Στο ν. 4057/2012 ΦΕΚ Α 54 «Πειθαρχικό Δίκαιο Δημοσίων Πολιτικών Διοικητικών Υπαλλήλων και Υπαλλήλων Νομικών Προσώπων Δημοσίου Δικαίου» ορίζεται ότι :

«Άρθρο τέταρτο

1. Οι διατάξεις του παρόντος νόμου, που αναφέρονται σε θέματα αργιών, καθώς και εκείνες με τις οποίες προβλέπονται πειθαρχικά παραπτώματα και πειθαρχικές ποινές, εφαρμόζονται αναλόγως για το προσωπικό του Δημοσίου και των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου που κατέχει οργανικές θέσεις. Σε περίπτωση που επιβληθεί στον υπάλληλο αμετάκλητα η πειθαρχική ποινή της οριστικής παύσης η καταγγελία της σύμβασης εργασίας του είναι υποχρεωτική.

2. Τα πειθαρχικά συμβούλια του παρόντος νόμου έχουν αρμοδιότητα για τα θέματα αργιών, πειθαρχικού δικαίου και καταγγελίας από την υπηρεσία της σύμβασης εργασίας του προσωπικού της προηγούμενης παραγράφου.

3. Σπουδαίο λόγο, σύμφωνα με το άρθρο 53 του π.δ. 410/1988 (Α' 191) για την καταγγελία από την υπηρεσία της σύμβασης εργασίας, μπορεί να αποτελεί η τέλεση κάθε πειθαρχικού παραπτώματος, διατηρουμένων σε ισχύ των ρυθμίσεων του άρθρου 55 του ίδιου διατάγματος.

Άρθρο όγδοο. Καταργούμενες διατάξεις

Καταργείται κάθε διάταξη των νόμων 3528/2007, 3584/2007, καθώς και του π.δ. 410/1988 που αντίκειται στις ρυθμίσεις του παρόντος νόμου ή ρυθμίζει διαφορετικά τα θέματα που διέπονται από αυτόν»

7. Τέλος, στο άρθρο 10 του π.δ. 760/76 «Περί κωδικοποίησης εις ενιαίον κείμενον των ισχυουσών διατάξεων του Πειθαρχικού δικαίου των υπαλλήλων του Δημοσίου και των ν.π.δ.δ.»-(Α'275)».- (άρθρον 140 ν. 1811/1951 και άρθρον 24 ν. 417/1976) ορίζεται, ότι «1. Ο εξ οιοδήποτε λόγου αποβαλών την ιδιότητα του υπαλλήλου δεν διώκεται πειθαρχικώς, η

τυχόν όμως αρξαμένη πειθαρχική δίκη συνεχίζεται και μετά την λύσιν της υπαλληλικής σχέσεως, εξαιρουμένης της περιπτώσεως του θανάτου».

ΑΝΑΛΥΣΗ-ΕΡΜΗΝΕΙΑ ΤΩΝ ΔΙΑΤΑΞΕΩΝ

Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις, ερμηνευόμενες αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους, ενόψει και του όλου νομικού πλαισίου εντός του οποίου εντάσσονται, του σκοπού που εξυπηρετούν και την υπαγωγή σ' αυτές των πραγματικών περιστατικών που τέθηκαν υπόψη του Τμήματος από την ερωτώσα υπηρεσία, προκύπτουν τα ακόλουθα συμπεράσματα:

8. Από τα άρθρα 2, 45, 54 παράγραφο 2, 46 περίπτωση δ και 89 του π. δ/τος 410/1988, που δεν έχουν θιγεί από την παράγραφο 1 του άρθρου ογδού του Ν.4057/2012, σε συνδυασμό και με την συμπληρωματική εφαρμογή των διατάξεων της εργατικής νομοθεσίας για τη σύμβαση εξηρημένης εργασίας (άρθρα 669 εδάφιο β ΑΚ, 1 ν. 2112/1990, 1 και 5 ν. 3198/1955) συνάγεται, ότι ο υπάλληλος με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου στο Δημόσιο δικαιούται να καταγγείλει τη σύμβαση εργασίας του, οπότε επέρχεται η λύση της μετά την πάροδο δεκαπέντε ημερών από της επομένης της ημέρας, που περιήλθε στην αρμόδια υπηρεσία η έγγραφη καταγγελία του. (άρθρα 241 ΑΚ, 242 ΑΚ, άρθρο 10 ν. 2690/99)

9. Τα παραπάνω γίνονται δεκτά εν όψει και του ότι η καταγγελία αποτελεί μονομερή και αναιτιώδη δικαιοπραξία (ΑΠ 904/2012, Γνωμ.ΝΣΚ 109/2002). Περαιτέρω η υποβολή στην Διοίκηση έγγραφης αίτησης παραιτήσεως εκ μέρους υπαλλήλου, συνδεόμενου με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου εκτιμάται ως καταγγελία της σύμβασης εργασίας από τον εργαζόμενο, που επιφέρει ως άμεσο αποτέλεσμα τη λύση της σύμβασης εργασίας του (Γνωμ ΝΣΚ 56/2009), για αυτό και δεν υφίσταται δυνατότητα ανακλήσεώς της (Γνωμ. ΝΣΚ 173/2004).

10. Συνεπώς, ενόψει του γεγονότος ότι σε καμιά άλλη διάταξη δεν υφίσταται σχετική πρόβλεψη, συνάγεται ότι δεν έχουν ανάλογη εφαρμογή για τους υπαλλήλους, οι οποίοι υπηρετούν στο Δημόσιο με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου οι διατάξεις των άρθρων 147 και 148 του ΥΚ, οι οποίες απαριθμούν περιοριστικά τους λόγους λύσης της υπαλληλικής σχέσης στους οποίους περιλαμβάνεται και το δικαίωμα των δημοσίων υπαλλήλων και των υπαλλήλων ν.π.δ.δ. να υποβάλλουν με έγγραφη αίτηση την παραίτησή τους.

ΓΧ



(Ατομική Γνωμ.ΝΣΚ 139/2014) άρα ούτε η δεύτερη παράγραφος της διάταξης του άρθρου 148 του Υ.Κ που ορίζει ότι η παραίτησή του υπαλλήλου θεωρείται ως μη υποβληθείσα, εκ του λόγου ότι εκκρεμεί σε βάρος του πειθαρχική δίωξη για παράπτωμα που μπορεί να επισύρει την ποινή της οριστικής παύσης.

11. Κατ' ακολουθία των ανωτέρω, η υποβληθείσα αίτηση παραίτησης με αριθμό πρωτ. 9749/3-10-2016 του υπαλλήλου Π.Α. ο οποίος συνδέεται με το ΙΚΑ-ΕΤΑΜ με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου και ο οποίος υπηρετούσε κατά τον χρόνο υποβολής της αίτησης παραίτησης ως ΥΕ Φυλάκων Νυκτοφυλάκων με το βαθμό Β', εκτιμάται ως έγγραφη καταγγελία της σύμβασης εργασίας του, η οποία επέφερε τη λύση της.

12. Η παραπομπή του υπαλλήλου Π.Α στο Πρωτοβάθμιο Πειθαρχικό Συμβούλιο των Υπαλλήλων του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ, διότι κατά τα αναφερόμενα στο παραπεμπτήριο έχει υποπέσει στο πειθαρχικό παράπτωμα της αναξιοπρεπούς ή ανάρμοστης ή ανάξιας για υπάλληλο συμπεριφοράς εντός ή εκτός υπηρεσίας, ήτοι για πειθαρχικό παράπτωμα για το οποίο μπορεί να επιβληθεί οποιαδήποτε πειθαρχική ποινή και συνεπώς και η ποινή της οριστικής παύσης, δεν καθιστά ανενεργή την καταγγελία της σύμβασης εργασίας του λόγω μη εφαρμογής του άρθρου 148 παρ. 2 ΥΚ Για αυτό εξάλλου η διάταξη αυτή δεν εμπόδισε την επέλευση των αποτελεσμάτων της καταγγελίας, δηλαδή τη λύση της σύμβασης εργασίας του, πλην όμως η ήδη προ της λύσης της σύμβασης εργασίας αρξαμένη πειθαρχική δίωξη συνεχίζεται και μετά την λύσιν της υπαλληλικής σχέσης, εξαιρουμένης της περιπτώσεως του θανάτου κατά το άρθρο 10 του ΠΔ 760/1976. (ΣτΕ 2402/98)

ΑΠΑΝΤΗΣΗ

13. Με βάση τα προεκτεθέντα στο ως άνω ερώτημα, κατά την ομόφωνη γνώμη του Τμήματος, αρμόζει η ακόλουθη απάντηση: «Η υποβληθείσα αίτηση παραίτησης του υπαλλήλου του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ Π.Α, ο οποίος υπηρετεί με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου, αποτελεί καταγγελία της σύμβασης εργασίας του που επιφέρει τη λύση της, ανεξάρτητα από την προηγηθείσα έναρξη της ποινικής δίωξης σε βάρος του για παράπτωμα που μπορεί να επισύρει την ποινή της οριστικής παύσης. Συνεπώς η διοίκηση πρέπει να εκδώσει διαπιστωτική πράξη λύσης της σχέσης εργασίας του προαναφερθέντος υπαλλήλου, πλην όμως, η ήδη αρξαμένη σε βάρος του

πειθαρχική δίωξη στο πρωτοβάθμιο Πειθαρχικό Συμβούλιο που μπορεί να επισύρει την ποινή της οριστικής παύσης, συνεχίζεται και μετά την λύσιν της υπαλληλικής σχέσης.»

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

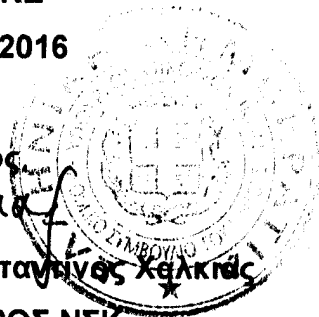
Αθήνα 6-12-2016

Ο Πρόεδρος

Γ. Χαλκιάς

Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς

ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ ΝΣΚ



Η Εισηγήτρια

Σοφία Παναγιώτου-Αναγνωστοπούλου

ΠΑΡΕΔΡΟΣ ΝΣΚ